

444

444

14

E

14

DISPUTATIO JURIDICA
INAUGURALIS
DE
USUFRUCTU;

Q V A M,
PRÆSIDE DEO OPT. MAX.

Ex Auctoritate Magnifici D. Rectoris,

D. JOHANNIS VOET, J. U. D.
Ejusdemque Facultatis in Illustri Academiâ
Lugd.-Bat. Professoris Ordinarii.

NEC NON

*Amplissimi Senatus Academici Consensu, & Nobilissima
Facultatis JURIDICÆ Decreto,*

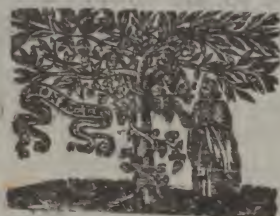
PRO GRADU DOCTORATUS,

Summisque in U T R O Q U E J U R E Honoribus & Privi-
legiis ritè ac legitimè consequendis,

Eruditorum examini subjicit

WILHELMUS SCHÆP, AMSTEL.-BATAVUS.

Ad diem 7 Maji loco horisque solitis.



LUGDUNI BATAVORUM,
Apud ABRAHAMUM ELZEVIER,
Academiæ Typograph. MDC LXXXVI.

Reverendo ac Integerrimo Viro,

D. THEODORO SCHAEF, J. U. D. quondam
Cellissimorum ac præpotentium. D. D. ordinum ge-
neralium foederati belgii apud potentissimum Re-
gem sueviæ legato extraordinario; nunc Amstelo-
damensium Reipublicæ à Secretis, parenti charis-
simo filiali amore & obsequio in æternum colendo,
honorando.

U T E T

Viris Clarissimis Consultissimisque

D. JOHANNI VOET, P. F. G. N. J. U. D. ejus-
demque facultatis in famosissima hâc Batavorum A-
cademia Antecessori ordinario, Celeberrimo, h. t.
Rectori Magnifico, dignissimo.

D. GERARDO NOOT, J. U. D. & in Illustri A-
cademia Trajectina Juris Professore ordinario, sub-
tilissimo.

Illo Promotori meo gravissimo; utrisque
præceptoribus, venerandis, & ob im-
mensa in me collata beneficia omni ho-
nore in perpetuum prosequendis.

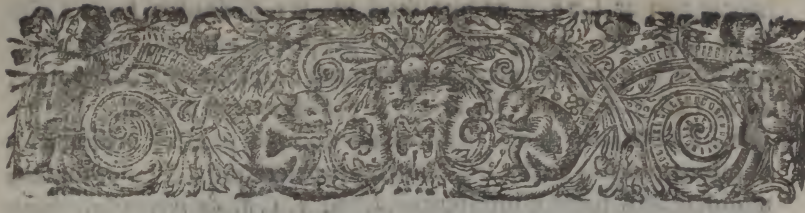
Disputationem hanc Inaugu-
ralem

D. D. D.

W. SCHAEF,

Auctor.



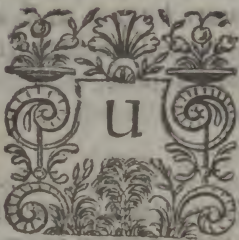


DISPUTATIO JURIDICA
INAUGURALIS
DE
USUFRUCTU.

CAPUT PRIMUM.

De significatione & definitione Ususfructus.

I.



ususfructus vocabulum dupliciter in iure nostro accipitur, vel enim emolumentum rei designat, vel jus aliquod personale. arg. l. 8. §. ult. ff. de peric. & commod. Rei vend. arg. l. 11. §. 2. ff. de pignorib. Quod si accipiat pro rei emolumento, non male cum (docendi gratiâ) in causalem & formalem dividi putamus, in quantum hoc emolumentum vel cum suâ causâ id est proprietate sit conjunctum, vel ab ea separatum existat & percipiat. l. 126. §. 1. ff. de V. O. l. 21. §. 3. ff. de except. Rei jud. Dominium enim quodammodo duas partes habet proprietatem scil. & emolumentum rei arg. l. 58. ff. de V. O. ideoque dominus si ipse percipiat fructus & utilitatem ex re sua, plenum dominium, plenam proprietatem

A 2

ha-

habere dicitur. l. 78. ff. de jure dot. l. 36. §. 1. ff. de usufr. l. 15. §. ult. ff. de Castr. pec. quippe qui habet proprietatem cum usufructu; qui usufr. quia competit jure domini, causalis appellari potest. dd. ll. 126. §. 1. ff. de V. O. & 21. §. 3. ff. de except. Rei jud.

2. E contrario si res alteri quam domino præstet utilitatem, dominus tantum solam seu nudam proprietatem, & alter nudum usufructum habere intelligitur. l. 36. §. 1. ff. de usufructu. isque usufructus, quod percipiat a fructuario jure servitutis & ita per se subsistat, sejunctus à proprietate, recte dici potest formalis, manet tamen pars fundi. l. 66. §. 6. ff. de legat. 2. l. 76. §. 2. eod. pars domini. l. 4. ff. de usufr. & hinc in multis causis fructuarius pro domino habetur, veluti; in Edicto de possessionibus dandis. l. 8. pr. ff. de Reb. auct. jud. poss. similiter in l. 7. §. 1. ff. de usufr. l. 13. §. 8. ff. de damn. infect.

3. Sed observandum hunc usufructum improprie usufructum dici, quia in parte consistit, ut ex ante dictis satis clarum, & clarius, si consideremus emolumenti nomine nihil proprie significari quam fructus alicujus rei. l. 50. in fin. ff. ad Scrum Trebell. l. 3. §. 8. l. ult. ff. si cui plus quam per Leg. Falcid. Ususfructus autem proprie consistit in jure. §. 2. Inst. de Reb. corp. & incorp. & offibus (ut dicunt) personæ fructuarii inhæret. l. 32. ff. de usufr. l. 4. ff. de novat. quare is nec vendi nec cedi alteri potest. l. 66. ff. de Jur. dot. quod aliter in usufructu illo, qui pro emolumento accipitur. d. l. 66. & l. 8. §. ult. ff. de peric. & comm. Rei vend. Imo & hac ratione usufructus pars domini negatur. l. 13. §. 2. ff. de Acceptilat. l. 33. §. 1. ff. de usufr. l. 63. eod. & consequenter fructuarius dominus non intelligitur. l. 13. in fin. ff. de furtis. Sed servitus affirmatur. l. 25. de V. S. l. 5. ff. si usufr. petat. id est jus quo res alteri quam domino servit.

4. Recte itaque usufructus propriè sic dictus in l. 1. ff. de usufruct. definitur *jus utendi fruendi rebus alienis, salva earum substantia*; dicitur *jus*, juris autem vocabuli varia quidem invenitur acceptatio, ut apparet ex l. pen. de just. & jur. & aliis L. L. ex quâ tamen illa huic loco magis est conveniens, quæ jus sumit pro facultate legitimâ & jure tributâ, pariter ut in definitione actionis, itineris, viæ, aliarumque servitutum. Pr. Inst. de Act. junct. l. 1. pr. ff. de eo quod cert. loc. l. 6. §. ult. ff. de negot. gest. & tit. Inst. de servit. Vide & tot. tit. Inst. de his qui sui vel

vel al. jur. Atque ita usumfructum definiri constat habitâ Relatione ad fructuarium, ideoque *Jus* male pro servitute explicatur, ut notat. *Arn. Vinn. ad tit. Inst. de usufr. & Bach. ad Tr. vol. 1. Disp. 16. Th. 1.*

5. Additur *utendi fruendi*: & recte conjunctim, licet enim fructui usus insit eo Respectu, quod ususfructus plus contineat emolumenti, quam usus, & sub majori minus comprehendatur. *l. 14. §. 1. ff. de usu & habit. l. 41. ff. de usufr. leg. arg. l. 21. de R. I.* Tamen hic utendi vocabulum minime abundat, cum & alia consideratione fructui desit, & sub eo non complectatur, quod apparebit manifestius, statim atque videamus; Quid sit uti, quid frui. Uti autem est utilitates rei peripere tantum ad necessitatem, non etiam ad voluptatem. *l. 12. §. 1. ff. de usu & habit. secundò.* uti est uti ad rei conditionem & illum usum, ad quem res comparata est, uti enim præter rei conditionem proprie non uti, sed abuti dicitur. *l. 15. §. 1. & seqq. ff. de usufr. l. 22. §. 8. ff. solut. matr. l. 12. §. 1. ff. de usu & habit.* Denique uti est sic uti, ut salva maneat rei substantia, quippe utimur iis rebus, quæ nobis utentibus permanent, abutimur iis, quæ nobis utentibus pereunt. *l. 29. in fin. Cod. de Jur. Dot.* atque hinc est quod in quantitatibus, quia utendo consumuntur, non sit usus, verum abusus. *l. 5. §. 1. & passim ff. de usufr. ear. Rer.*

Frui verò plus est, nam frui est omnem rei fructum & utilitatem capere, etiam ad compendium & voluptatem. *§. 1. & seqq. Instit. de usu & habitat. l. 7. & 9. ff. de usufr.* deinde frui est frui quocunque modo etiam extra rei conditionem, etiam ita ut substantia rei pereat; quod inde apparet, quia proprie loquendo fruimur nostris rebus, iisque, ut notum ex *l. 21. Cod. Mandat.* abuti possumus. hisce jam ita consideratis; extra omnem dubitationem venit, quin hæc duo verba *uti frui* jure merito in definitione reperiantur, non ideo tantum, ut constaret, usufructuarium non habere plenissimum fructum, sed usu quodammodo coarctatum, verum etiam uti usufructus separetur ab usu, habitatione & aliis juris partibus.

6. Porro adjicitur, *in definitione: Rebus alienis.* Hoc ideo, quia usufr. est servitus. *l. 25. de V. S.* Quæ semper in alienis constituitur, nunquam in propriis, cum res sua nemini servire possit. Juxta *l. 5. ff. si Usufr., petat. l. 26. de Servit. P. V.* nam dominus si

re sua fruatur, dominium suum & libertatem exercet; ut dictum; atque hac ratione emphyteuta, vassallus, maritus & alii habere usumfructum non intelliguntur, cum sint domini rerum. arg. l. 1. §. 1. ff. si ager vectig. & c. arg. l. 9. Cod. de Rei vind. junct. l. 30. Cod. de jur. Dot.

7. Postremò adjungitur: *Salva earum substantia* tum ut indicaretur, usumfructum non posse consistere nisi in corporibus, quorum substantia usu non perit; tum etiam uti constaret usufructuarii debere uti frui boni viri arbitrati. l. 13. per totum ff. de usufr. De quibus postea latius.

CAPUT SECUNDUM.

De modis, quibus Ususfructus Constituatur.

1. **R**e cognitâ, videndum de jure, & primùm de constitutione ususfructûs; constituitur autem plurimis modis, puta; *Lege, præscriptione longi temporis, officio judicis, & domini voluntate*; De quibus singulis plenius erit despiciendum. Primò itaque constituitur ususfructus *lege*; sic enim conjugi ad secunda vota transeunti, in pœnam secundarum nuptiarum, favore liberorum primi matrimonii constitutam, adimitur proprietas eorum, quæ à priore conjuge ipsi obvenerunt, ac ita solus & nudus ususfructus remanens lege constitutus intelligitur. l. 3. l. 5. & seqq. Cod. de secund. Nupt. Similiter; patri emancipatori in præmium emancipationis lege conceditur ususfructus in dimidia parte bonorum adventitiorum filii emancipati. §. 2. Inst. per quas pers. cuiq. l. 6. §. 3. Cod. de bon. qua liber. Item patri in bonis adventitiis filii, quem in potestate habet. §. 1. d. tit. Inst. Præterquam in casibus exceptis, ut videre est in N. 117. C. 1. N. 118. C. 2. l. ult. pr. & §. 6. Cod. de bon. qua lib. & l. pen. eod.

2. Deinde constituitur *Præscriptione longi temporis*: id est, possessione continuata per x. annos inter præsentis, vel xx. inter absentes. l. ult. in fin. Cod. de præscr. long. temp. arg. l. 2. Cod. de servit. & aq. junct. l. unic. Cod. de usucap. transfor. Paul. l. 5. sent. tit. de usucap. & tit. de effect. sent. ut autem recte procedat hæc præscriptio

ptio nihil requiritur præter bonam fidem. *l. ult. in fin. Cod. de præscr. long. temp.* adeoque hoc duntaxat desideratur, ut, ne is, qui usumfructum sibi adserit, eo per longum tempus usus sit aut vi, aut clam, aut precario. *l. 10. ff. si servit. vind.* nam his tribus modis servitus mala fide possidetur. *l. 13. §. 1. ff. de acq. vel amitt. poss.* Hinc jam de titulo docere non est necesse. *d. l. 10. Bach. ad Tr. Vol. 1. Disp. xvi. th. 9.* nec domini scientia præcise requiritur. *all. l. ult. Cod.*

3. Tertiò Ususfr. constituitur *Judicis Officio*, idque in judiciis divisoriiis familiæ erciscundæ & communi dividundo, in hisce enim sæpius judex, si res divisionem commode non recipiat, alteri solam proprietatem, alteri nudum usumfructum adjudicat. *l. 6. §. 1. de usufr. l. 6. §. 10. ff. comm. divid.* ut ita à communione discedatur. *l. 1. ff. fam. ercisc. l. 16. §. 1. eod.*

4. Denique *Domini voluntate*. Modò sit dominus plenus, cui competit libera de re suâ disponendi facultas. *l. 21. Cod. Mandat.* atque ita à superficiario, emphyteuta, vasallo summo jure usumfructus constitui non potest, verum si ab his constitutus sit, quatenus domino directo inde nullum generatur præjudicium utilibus Actionibus defenditur, ut traditum in *l. 1. pr. ff. quib. mod. usufr. amitt. l. 9. §. 1. ff. usufr. quemad. cap. l. 1. §. fin. ff. de superfic. Donell. 10. Com. 3.*

Cæterum constituitur à Domino duobus modis: *Actu inter vivos & testamento*. *§. 1. Inst. de usufr.* *Actu inter vivos*, ut pactionibus & stipulationibus, illisque non nudis aut solis, sed pactionibus ad rem transferendam habilibus, ac traditione consummatis; uti enim pactum nudum inidoneum neminem adstringat ad aliquid dandum vel faciendum. *l. 7. §. 5. ff. de pact.* ita etiam pactum non nudum seu contractus nunquam transfert dominium, nisi ei accedat traditio *l. 20. Cod. de pact. l. 3. ff. de O. & A. §. 40. Inst. de R. D.* sive id quod pro diversitate rerum traditionem repræsentat, quod in incorporalibus, cujusmodi usumfructus. *§. 1. Inst. de Reb. corp. & incorp.* est usus acquirentis & patientia constituentis. *l. ult. ff. de servit. l. 3. ff. de usufr.* *Testamento* Dominus usumfructum constituit, cum alicui usumfructum legat, vel proprietatem detracto usufructu. *l. 6. ff. de usufr. l. 4. ff. si usufr. petat.* atque tum usumfructus legatus sine ulla traditione ipso jure transit ad legatarium *l. 80. ff. de legat. 2. vid. l. 10. l. 29. ff. de*

ff. de usufr. leg. Nullâ remanente differentiâ inter legatum damnationis & legatum vindicationis. arg. §. 2. *Inst. de legat. l. 1. Cod. comm. de legat.* licet olim aliud obtinuerit teste Paulo lib. 3. *sent. tit. 6. de legatis.*

CAPUT TERTIUM.

Quarum Rerum Constituatur Ususfructus.

1. **D**E definitione ususfructûs, ejusque constitutione vidimus; non è re erit, ut videamus, quarum rerum ususfructus constitui possit; & quidem potest constitui in omnibus rebus sive mobilibus sive immobilibus. §. 3. *Inst. de usufr.* modo sint tales, quæ usui ac fructui accommodatæ sunt, cum enim ususfructus definiatur *Jus utendi fruendi*; facile apparet eum non esse, nisi in rebus, quæ ulu permanent & utendo profunt, seu utilitatem adferunt; hinc igitur & numismatum ususfructus subsistit, si quis iis uti velit ad pompam. l. 3. *in fin. & l. 4. ff. Commod.* quâ ratione Pomponius in l. 28. ff. de usufruct. dicit, quod numismatum usufr. Legari potest, quia iis adinstar gemmarum ad pompam uti possumus. Hinc in statuis atque imaginibus recte conceditur, quippe & ipsæ habent aliquam utilitatem, si quo loco opportuno ponantur, ut *latus. l. 41. ff. d. tit. & arg. l. 16. §. 1. ff. quod vi aut clam.* Hinc tantum constituitur in corporibus, non item in quantitatibus, id est rebus fungibilibus, quæ pondere numero & mensura constant. l. 2. §. 1. ff. de Reb. Credit. Ratio hæc, quia quantitates non recipiunt usum, sed abusum; non enim manet quantitas salva substantia post usum, sed perit, ut indicat Rubrica & passim per tit. de usufr. ear. rer. & ideo in his proprie & naturaliter ususfructus esse non potest: quod si tamen alicui jus fruendi in rebus fungibilibus constitutum sit, placuit senatui, introducto remedio, illud valere & quasi ususfructum haberi. §. 2. *Inst. de usufr.* Videamus itaque, quid sit quasi ususfructus, quo cognito, ejus differentia à vero usufr. ultrò clarescet, adeo ut plenior explicatio ad id non desideretur.

2. De-

2. Definatur ergo quasi usufructus, *jus Consumendi Rebus alienis, tanquam propriis, eâ lege, ut finito hoc jure, Res eadem in genere vel ejus æstimatio restituatur.* §. 2. *Inst. de usufr. & l. 7. ff. de usufr. ear. Rer.* Isque constituitur non tantum ultimâ voluntate, ut quidam putant sine ratione; verum etiam ad exemplum veri usufructus Conventione inter vivos, sed id nuspiam probatur, imò semper ejus constitutionis per legatum in l.l. invenitur mentio *d. §. 2. l. 1. & tot. tit. ff. de usufr. ear. Rer. Rs.* quid inde? nuspiam prohibetur, & Leges feruntur de casibus frequentioribus. *l. 3. 4. 5. 6. ff. de Legib.* quasi usufructus constitutio Testamentaria frequentior est, Conventionalis rarior, & ideo nobis, quia singuli casus in l.l. comprehendendi non possunt, ad similia procedere non est prohibitum. *l. 12. 13. & 14. ff. eod.* Vide de his *Bach. ad Tr. Vol. 1. Disp. xvi. Th. 2. Lit. 1.*

3. Constituitur autem solummodo in Rebus fungibilibus quales sunt ex. gr. oleum, vinum, frumentum, item pecunia numerata; quid de vestimentis dicendum sit? maxime controversitur inter interpretes; sunt enim qui & vestimentorum quasi usufructum statuunt adhibita dictione inter vestimenta scenica & quotidiana, idque ex conjunctione §. 2. *Inst. de usufr. cum l. 15. §. 4. & 5. ff. de usufr.* probare putant; sunt, qui in his sine ulla distinctione quasi usufructum negant, & verum affirmant; Eoque reverâ nihil manifestius, si accurate perpendamus naturam quasi usufr. eumque non consistere nisi in rebus, quæ ipso usu consumuntur, ut dictum: adeoque non in iis, quæ utendo atteruntur & deteriora fiunt, quod in vestimentis obtinet; eo enim sensu omnes fere res ad quasi usufructum commode referri possent, cum mappas aliasque res supellectiles utendo atteri & deteriorari nullus est, qui dubitat, & tamen in his non est quasi usufructus, sed verus; ut itaque consequenter idem dicamus de vestimentis, nulla ratio nobis obstat; verum quid opud est argumentis? *Ulpianus* aperte in *d. l. 15. §. 4.* ait, fructuarium ita vestimentis uti debere, ne abutatur, quapropter & cautionem de re finito usufructu restituenda domino præstari necesse est. *l. 9. §. 3. ff. usufr. quemad. cav.* Cæterum quod velint dissentientes ex *all. l. 15. §. 4. & 5.* colligere differentiam inter vestimenta quotidiana & scenica seu pompatica, id frustra

B

quæ-

quærunr: quoniam *d. l.* tantum hoc innuit, quod fructuarius vestimentis debeat uti, ut bonus paterf. & ideo scenica locare potest, quotidiana non potest, quia id non solet facere bonus paterfam. *d. d. §. §.* verum quid Respondebimus ad §. 2. *Inst. de usufr.* ubi diserte, *Imperat.* dicit, etiam in vestimentis esse quasi usumfructum? nihil aliud, quam id esse falsissimum; cum clarissime rationi juris impugnatur. Inquirere autem seu hallucinari quendam colorem qui *Tribonianum* excusat, animus non est, sed si quis de his prolixiora desiderat, consulat *Accursum in gloss. ad d. l. 15. Arn. Vinn. ad d. i. 2. Inst. Zoes ad tit. ff. de usufr. ear. rer. & Bach. ad Tr. Vol. 1. disp. xvi. Thes. 16. Pr.*

Porro hujus quasi ususfructus effectus hic est, quod dominium transferat in fructuarium. *l. 7. & 11. ff. de usufr. ear. rer.* Est enim jus consumendi seu abutendi, & nullus nisi Dominus re abuti potest, nec tamen ideo cadit in naturam mutui, quippe licet in mutuo transferatur rei dominium, perinde ut in quasi usufructu, tamen in aliis natura utriusque manebit distincta, nam mutuum transit ad heredes, quia est contractus; quasi usufr. ad heredes non transit, sed extinguitur morte fructuarii tam naturali quam Civili. *l. 9. ff. de usufruct. ear. rer.* Præterea mutuatarius cautionem de re restituenda non interponit, uti facere tenetur quasi fructuarius. *d. §. 2. Inst.* atque hæc de quasi usufructu sufficiant, revertamur ad verum. Sed priusquam eo perveniamus, de cautione tam veri quam quasi ususfructus hic quædam subungere consultius erit.

CAPUT QUARTUM.

De Cautione Fructuariâ.

1. **U**sufructu constituto, consequens est, ut fructuarius domino præstet cautionem, quo magis is de rebus suis securus reddatur. *l. 1. ff. de usufr. ear. rer.* hujus autem cautionis tria inveniuntur membra; unum de utendo fruendo boni viri arbitratu, alterum de re finito usufr. in specie restituenda *d. l. 1.*

1. 1. pr. §. 3. & seqq. tertium de re in genere seu ejus æstimatione reddenda. Duo priora promittit verus, posterius quasi fructuarius, ut traditum in l. 7. ff. de usufr. ear. Rer. Cæterum hæc cautio ut idonea sit, interponenda est datis fidejussoribus, etenim dicitur satisfactio. l. 13. pr. ff. de usufr. & satisfacere proprie est cavere datis fidejussoribus. l. 1. ff. qui satisfac. cog. præterea cautio hæc à prætore introducta est. l. 1. pr. ff. de usufr. ear. rer. omnesque cautiones prætoriar. ex l. 2. ff. de stipulat. prætor. fidejussores requirunt; sic ut jam clarum & perspicuum sit, usufructuarius de jure Civili non satisfacere, si offerat cautionem datis pignoribus vel juramento, quippe hæc satisfactioni expresse opponi probatur. l. 1. §. 9. ff. de collat. bon. l. 4. §. 8. ff. de fideic. libertat. & l. 16. §. ult. ff. quib. mod. pign. solv. Licet id in praxi per speciem æquitatis ita receptum esse tradant pragmatici. Wesemb. parat. ad tit. ff. qui satisfac. Cog. Christin. 1. decis. 250.

2. Quæritur autem an cautio sit de substantia usufructus, ita ut ille non possit constitui nisi mediante illâ cautione? quod negamus, licet enim in quasi usufructu quodammodo de substantia esse videatur quatenus ille consideratur à Senatusconsulto introductus sub remedio cautionis, ut dicitur in l. 2. §. 1. ff. de usufr. ear. Rer. tamen id nihil impedit, quominus hic quasi usufructus ita per cautionem introductus, jam sine cautione pariter ut verus usufructus recte constitui queat. arg. l. 5. §. 1. ff. de usufr. ear. Rer.

3. Porro cavere debet omnis usufructuarius, nisi ei cavendi necessitas fuerit remissa vel à lege, veluti; patri in bonis adventitiis filii. l. ult. §. 4. in fin. C. de bon. quæ liber. donatori nudæ proprietatis. arg. l. 28. de R. l. item ei, cui usufructus pure, proprietatis in diem relicta est, quia ita sibi ipsi caveret. l. 9. §. 2. ff. usufr. quemad. cav. vel à domino, juxta regulam vulgatam. l. pen. cod. de pactis. quid ergo? si testator, qui usufructum legat, fructuario remittat cautionem; Q. an valeat ista remissio? & respondemus eam non videre, quia testator remittendo cautionem disponderet de jure heredis, quod contra leges. arg. d. l. pen. quæ per privatos everti non possunt. l. 38. ff. de pact. l. 55. ff. de legat. atque ideo nihilominus cavendum est, tam de re restituenda, quam de fruendo boni viri arbitrato, ut colligi potest

test ex l. 7. cod. ut in poss. legat. junct. l. 1. cod. de usufr. & sic communiter sentiunt D.D. Vinn. §. 1. Inst. de usufr. Zoes. ad tit. ff. usufr. quemad. cav.

CAPUT QUINTUM.

De effectu ususfructus constituti.

1. **U**susfructus ita ut dictum constitutus & acquisitus, cum sit *jus fruendi*, tribuit usufructuario jus percipiendi omnia commoda, quæ ex re fructuaria naturaliter vel civiliter proveniunt & percipi possunt. l. 7. & l. 9. ff. de usufr. atque ita consequitur usufructuarius omnes omnino fructus, sive hi sint naturales, quæ solâ naturâ proveniunt; sive industriales, quæ magis curâ & culturâ producuntur; sive civiles, quæ jure percipiuntur, ut pensiones & usuræ: hos omnes, inquam, suos facit, perinde ac bonæ fidei possessor. arg. l. 136. R. I. l. 48. ff. de A. R. D. eâ tamen differentiâ, quod hic scil. B. F. possessor illos tantum habeat revocabiliter, exceptis consumptis ante litem contestatam. d. l. 48. §. 35. Inst. de R. D. junct. l. 4. §. 2. ff. fin. reg. ille omnes habet pleno jure & irrevocabiliter: deinde B. F. P. eos consequitur, statim atque quomodocunque à solo sint separati, fructuarius verò non aliter, nisi ipse eos separaverit & perceperit, vel alius ejus nomine. l. 25. §. 1. de usuris l. 13. ff. quib. mod. us. amitt. Vid. & l. 12. §. 1. ff. de usufr. ut si usumfructum donaverit vendiderit, locaverit vel pignori dederit; nam donatarius, emtor, conductor & creditor fructus percipiunt nomine usufructuarii, qui ideo ipse fructus percepisse censetur. l. 12. §. 2. ff. usufructu l. 39. eod. & hinc est quod in. l. ult. ff. de usuris dicitur, *fructus rei est vel pignori dare licere*. Verum videtur usumfr. à fructuario in alium transferri non posse, cum quia est jus personale, quod semper personæ cohæret, & cum eâ extinguitur, ut dictum suprâ; tum quia res inter fructuarium & alterum acta præjudicaret domino, novo fructuario constituto; imo vero ususfructus proprius seu jus fructuario constitutum ad alium transferri non potest, improprius tamen seu
nuda

nuda commoditas utendi fruendi, quin transferatur nulla ratio obstat, & de eo d.d. l.l. sunt intelligendæ. Vid. *Zoes. ad tit. de usufructu* N. 22. & seqq.

2. Porro cum diximus fructuarium fructus naturales & industriales non acquirere, nisi eos perceperit, extra dubium est, fructus maturos sed adhuc pendentes finito usufructu ad eum non pertinere, sed proprietarium sequi, licet *Cujacius* & alii eos pro ratâ anni dividendos existimant, sine juris autoritate. sed magis dubitandum, an idem obtineat in fructibus Civilibus, puta; pensionibus, ita ut ante terminum, quo solutio fieri debet, mortuo fructuario, nihil omnino ex iis ad ejus hæredes pertineat; & ad hoc Respondetur distinguendo inter res, quarum pensio præstatur; nam si sit Res quæ non nisi annuatim fructum producit, tum sicut ille fructus non divisus & per partes anni, sed semel & in solidum à fructuario percipi potest, ita etiam pensio illius rei tantum semel & in solidum præstanda venit, cum surrogatum sapiat naturam ejus, cui surrogatum est; ideoque uti fructus mortuo fructuario vel totus vel nullus ad heredes pertinet, sic pensio vel tota vel nulla heredes sequetur. l. 58. ff. de usufr. aliud verò dicendum est, si sit res per se sterilis, quæ non singulis tantum annis, sed singulis momentis per usum & negotiationem utilitatem adfert, ut ædes, pecunia &c. tum enim hujus rei pensio, si fructuarius ante diem, quo solvi debebat, decesserit, inter ejus heredem & proprietarium pro ratâ temporis erit dividenda. l. 32. §. 7. ff. de usufr. legat. l. 9. §. 1. ff. locat.

3. Cæterum quia usufructuarius non tantum habet jus fruendi id est jus percipiendi omnes fructus, verum etiam jus utendi, hinc re fructuaria secundum ejus conditionem uti debet, adeoque partus ancillæ non pertinet ad fructuarium; quia ancillæ non ejus rei causâ comparantur, ut pariant, sed ut serviant. l. 27. ff. de heredit. petir. l. 28. §. 1. ff. de usuris, sic etiam fructus immaturos usufructuario decerpere non licet. arg. l. 10. ff. tit. de usufr. nisi forte ex immaturis plus consequeretur emolumentum. l. 48. §. 1. ff. tit. eod. sic venationem non habet. l. 26. ff. de usuris. nisi fructus fundi ex venatione constet. l. 9. §. 5. ff. eod. imo debet generaliter in re aliena, cujus usumfr. habet, facere id omne, quod bonus & diligens paterfam. in re sua facit. l. 9. pr. & §. 2. ff. de

usufruct. §. 37. Inst. de R. Div. vid. & l. 13. §. 2. l. 68. & seqq. ff. de usufr. item l. 25. ff. eod. l. 1. §. ult. ff. usufruct. quemad. cav.

Præter commoda enumerata, etiam hæc usufructuario competunt, quod habeat varia remedia, quibus jus suum conservare potest; nam si quid fiat in detrimentum usufructûs, ejus nomine habet actionem, & si quid novi fiat in re fructuariâ habebit nuntiationem novi operis nomine procuratorio. *l. 1. §. ult. ff. nov. oper. nunciat.* item si usufructus sit in ædibus, cui vicinæ sunt ædes ruinosa, conveniet vicinum, ut præstet cautionem damni infecti, aut ut mittatur in possessionem. *l. 7. §. 1. ff. de usufr. l. 13. §. 3. ff. de damn. infecto.* tertio si quis usufructuario sit impedimento, quominus is utatur fruatur, vel eum in possessione turbet, experitur actione 'confessoria contra quemvis possidentem & in possessione turbantem, ad hoc, ut ei libere uti frui liceat, & interponatur cautio de non turbando in posterum. *l. 5. pr. & §. ult. ff. si usufr. petat.*

4. Hæc de commodis, sequuntur incommoda seu onera, quæ fructuarius sentire debet juxta notissimam juris regulam, *secundum naturam est incommoda cujusque rei eum sequi, quem sequuntur commoda. l. 10. R. 7.* proinde tenetur fructuarius, domum conservare fartam tectam, animalia ægrota curare, & alia plurima facere, de quibus paulo ante dictum. præterea tributa & vectigalia prædiorum agnoscere cogitur, cum hoc onus sit reale, quod sequitur unumquemque possessorem & detentorem. ut indicat rubrica *Cod. sine censu & reliquis (sc. pensionibus,) fundum compari non posse.*

CAPUT SEXTUM.

Quibus modis usufructus finiatur.

1. **H**ic post explicatum usumfructum, ejusque constitutionem & effectum, lex methodi desiderat, uti videamus de modis, quibus finitur usufructus: finitur autem plurimis modis, ne proprietario proprietas reddatur inutilis semper abscedente usufructu; primo ergo finitur *morte fructuarii naturali,*
cum

cum enim usufructus sit jus personæ cohærens, eum cum persona extinguere necesse est. *l. 3. §. ult. ff. quib. mod. usufr. amitt. l. 3. Cod. de usufr. arg. l. 68. & 196. R. J. filiof.* tamen si datus sit, non tantum ejus, sed & patris mors spectanda venit. *l. ult. Cod. de usufr.* quod si alicui & heredibus usufructus sit constitutus, placet eum extinguere morte primi heredis. *l. 14. Cod. eod.* licet enim regulariter appellatione heredis non tantum intelligatur proximus heres, sed & deinceps heredis heres in infinitum. *l. 170. de V. S. l. 65. eod.* tamen in re sui naturâ ad heredes non transitoriâ heredis appellatio ultra proximum non extenditur. *DD. ad d. l. 65. de V. S. & ideo hoc in casu duo videntur usufructus: ut notat Cujacius ad l. 92. ff. de V. O.* præterea si alicui usufructus sit relictus per fideicommissum, non fiduciarii, sed fideicommissarii mortem considerandam esse certum est ex *l. 4. ff. quib. mod. usufr. amitt.* quid si civitati constitutus sit usufructus? dubium fuit, an non æternus sit, ratio hæc, quia jura personalia pluribus personis simul sunt ac universitatem constituentibus concessa, quia non ad singulos, sed ad universos spectant, cum singulis non intercunt, sed ad posteros singulorum, qui ejusdem sunt universitatis, transmittuntur. *l. 4. §. 3. ff. de censibus.* verum & hunc 100 annis interire traditum est in *l. 56. ff. de usufructu.*

2. Finitur etiam maximâ & mediâ capitis diminutione. *§. pen. Instit. de Usufruct.* quæ vulgo appellatur mors Civilis, nam intereunt homines, non solum morte (scil. naturali), sed etiam maximâ & media capitis diminutione ait Jurisconsultus in *l. 63. §. ult. ff. pro Socio*, sic servi de Jure Civili pro mortuis habentur. *l. 32. & 209. de R. J.* sic etiam deportati Civiliter dicuntur mortui. *§. 1. Instit. quib. mod. J. P. P. S.* minimâ sane Capitis diminutione usufructus non finitur, licet olim aliter obtinuerit ex *l. pen. §. ult. Cod. de usufr.*

3. Item finitur consolidatione, id est nudæ proprietatis cum usufructu conjunctione. *§. 1. Instit. de usufr. l. 17. ff. quib. mod. usufruct. amitt. l. 27. eod.* consolidatio enim inde nomen accipit, quod solidum id proprie sit, à quo usufructus separatus non est. *l. 35. ff. de bonis libert. l. 26. in fin. pr. ff. de usufruct. l. 9. in fin. ff. de Aq. pluv. Arc. & hinc usufructuarius proprietatem acquirens consolidare dicitur in l. 3. & 6. ff. de usufr. Accresc.*

Sic

Sic enim si domino proprietatis facta fuerit cessio, consolidatur usufructus. & finitur, quia nemini res sua servit: fuit autem cessio, modus solennis, quo jus alicui ceditur seu traditur, ea-que fiebat in jure apud prætorem cessione domini, vindicatione cessionarii & additione prætoris, ut docet *Ulpian. in frag. tit. 19. Cujac. 22. observ. 27.* atque ideo ut recte fiat hæc cessio, requiritur per modum solennitatis præsentia trium personarum puta; cedentis, qui jus cedendi habet; vindicantis, qui habet jus vindicandi, cuique addictio fieri potest; & addicentis sc. prætoris; quod si ex his unum requisitum desit, inutilis & invalida est cessio ac pro non facta habetur secundum illud vulgare, *paria sunt in jure aliquid non fieri & non recte fieri*; adeoque per consequens hac cessione, non finitur usufructus; proinde si ille cedatur extraneo id est alteri, quàm domino proprietatis, usufructum non finiri perquam manifestum est, quippe extraneo per vindicationem in jure addici non potuit, quia id fieret contra naturam usufructus, qui ut personalis personam non egreditur; deinde nec usufructuarius jus cedendi habet, quia usufructus non nisi à domino constitui potest, itaque potius cedendo extraneo nihil agitur, ut loquitur *Imperator. in d. 3. Instit. de usufruct.* id est non amittitur usufructus, cum non præstet impedimentum, quod de jure non sortitur effectum. juxta l. 52. de R. J. in 6. vide pro hac sententia *Pinell. in l. 1. p. 3. num. 39. in fin. Cod. de bon. matern. Wesenb. parat. ff. quib. mod. usufruct. amitt. Zoes. eod. tit. num. 26. 27. & 28.*

4. Insuper finitur quoque usufructus non utendo per modum & tempus. quæ verba conjunctim sunt accipienda, atque ideo propter solum abusum rei fructuariæ usufructus statim non evanescit, sed tum demum, si ille abusus duraverit per spatium legitimi temporis, nam si fructuarius non utatur ad modum seu rei conditionem, sufficit quod committatur cautio de utendo boni viri arbitrato, quæ sæpius committi potest. l. 1. §. 5. & 6. ff. usufruct. quemad. cav. imò ob solum abusum agi potest; ex cap. 3. *Legis Aquil. l. 13. §. 2. ff. de usufruct.* ex quibus clarissimum, usufructum abusu statim non extinguì, sed tum si concurrat tempus legitimum, siquidem sive quis male utatur re fructuaria, sive prorsus non utatur per spatium 10 annorum inter præsentem & xx. inter absentes, si usufructus consistat in
im-

immobilibus ; vel 3 annorum , si in mobilibus , amittit usumfructum. sunt quidem interpretes , qui negant usumfructum rei mobilis triennio finire , sed minus considerate , cum expresse id dicat. *l. 16. §. 1. Cod. de usufruct.* ubi sic Imperat. *Non utendo non tollitur usufructus nisi talis exceptio usufructuario opponatur ; quæ etiam si dominum vindicaret , posset eum presentem vel absentem excludere.* adeoque quæ exceptione dominus , eadem etiam fructuarius poterit repelli , sed repellitur à re mobili per spatium triennii. *pr. Inst. de usucap.* ergo & fructuarius rei mobilis ita repelli potest. arg. *d. l.*

5. Extinguitur denique *rei interitu* , est enim usufructus jus in corpore , quo sublato & ipsum tolli necesse est. *pr. Inst. de usufr.* hoc ita , si res tota perierit , quod si enim pars tantum intereat , placet in eo , quod superest , usumfructum remanere. *l. 53. ff. de usufr. l. 8. eod.* nisi tamen sublata parte res ita mutetur , uti propter mutationem transeat in aliud nomen , tum enim quia res definit esse , quæ prius fuerat , perinde ac si res in totum sublata esset , finietur usufructus. *l. 5. passim. ff. quib. mod. usufr. amitt.* & hinc ædibus combustis , quamvis aræa super sit , aræa tamen usufructus non debetur. *l. 5. §. 2. d. tit.* similiter usufructu gregis relicto , si grex ad unum redactus fuerit , in uno superflite non erit usufructus. *l. ult. eod. junct. l. 70. §. 3. ff. de usufr.* idem de quadrigarum usufructu dicendum , si unus ex quatuor equis mortuus sit , nam nec reliquorum quidem debebitur usufructus. *l. 10. ff. quib. mod. usufr. amitt.*

6. Superest videre de effectu usufructus finiti , qui est , quod , si in totum finitus sit , conjungatur cum proprietate , ita ut nudæ proprietatis dominus , tum incipiat habere plenam & solidam proprietatem. *l. 15. §. ult. ff. de cast. pec. l. 19. ff. de ann. legat.* si verò tantum pro parte finiatur , veluti si duobus vel pluribus usufructus per legatum relictus sit , & unus ex legatariis deficiat ; tum placet , portionem deficientis non reverti ad dominum , sed jure accrescendi ad colligatarios pertinere , *tot. tit. ff. de usufr. accresc.* est autem jus accrescendi jus , quo quis portionem ejus , qui non concurrit , vel concurrit quidem , sed concurrere desit , consequitur. Et obtinet in hereditatibus semper sive heredes conjuncti sint , sive disjuncti , idque ex necessitate. arg. *l. 7. de R. J. in legatis non nisi inter conjunctos id*

C

est

est illos, quibus una eademque res eadem vel diversis vocationibus sine partibus legata est; ac inter illos obtinet jus accrescendi ex probabili mente testatoris; aliter tamen in proprietate quam in usufr. legato, nam in proprietate legata, tandiu in suspensio est & speratur Jus Accrescendi, quamdiu nondum agnoverint partes, & tunc mortuo legatario pars alteri accrescit, at ubi concursu partes fecerunt, sublata est spes accrescendi, & uno mortuo, portio mortui penes heredem manet id est transmittit suam portionem ad heredem suum nec ea accrescit collegatario. In usufr. vero legato licet partes jam fecerint, portio tamen deficientis accrescit collegatario, & non transmittitur ad heredem, quia aliàs inutilis foret proprietas. l. 14. ff. quib. mod. usufr. amitt., l. 1. ff. de usufr. accresc.

COROL-

COROLLARIA.

I.

Pactum de non alienando non impedit dominii translationem.

II.

Pactum contractui str. jur. in continenti adjectum non parit actionem.

III.

Secus, si adjectum fuerit contractui bonae fidei.

IV.

Nulla datur literarum obligatio.

V.

Maritus est dominus dotis.

VI.

Venditor ad traditionem precise cogi non potest, sed liberatur praestando id, quod interest.

VII.

Ius Accrescendi pertinet ad emptorem.

VIII.

Solutum errore juris non potest repeti conditione indebiti.

C 2

IX. Imò

I X.

Imò potest repeti conditione indebiti.

X.

Transactio non est rescindenda propter enormem lesionem.

X I.

Fidejussor in majorem summam obligatus quàm reus principalis, tantum tenetur usque ad summam concurrentem.

X I I.

Dantur actiones mixte.

X I I I.

Legatus proconsulis propriam exercet jurisdictionem.

X I V.

Vt tutoris datio, sic & remotio est jurisdictionis legalis.

F I N I S.



